

sobre vna letra, que o aceptada i ... que via ... del dador della.

15

POR TOMAS PEREYRA DE Castro.

CON

Simon Mendez Soto.



PRETENDE Tomas Pereyra de Castro, que se confirme el auto del señor Licenciado Ioseph Gonçalez del Cōsejo, y Camara de su Magestad, y juez de Assentistas, en que dixo. *Que por aora no ha lugar el mādamiento de execucion que se pide por Simon Mendez Soto.* Num. 1. Auto del señor Ioseph Gōçalez

Presuponese, lo primero, que en 5. de Agosto de 1642. Tomas Pereyra dio vna letra a Simon Mendez Soto que està presentada en este pleito, y es la materia, y causa del, cuyas palabras son estas. Num. 2. Letra de Tomas Pereira.

2. *En Madrid a 5. de Agosto de 1642. à 220. dias*
omas *vista, y no antes pagarà v.m. por esta primera al señor Simon Mendez Soto ausente, al señor Enrique de Andrade 57ʋ528. reales de vellon, que valen 1.q.955ʋ952. marauedis, valor recibida del dicho señor Simon Mendez Soto.*

A la buelta.

A Manuel de Acosta de Brito en Seuilla: Aceptada en Seuilla a 11. de Agosto por mi Manuel de Acosta de Brito, y aparte en blãco, *Enrique de Andrade,* y testado este nombre.

Num. 3.
Declaracion de Tomas Pereyra.

Lo segundo, que auiendose mandado apremiar a Tomas Pereyra que reconociesse si era suya la firma de la dicha letra, respondio que no deuia marauedis algunos a Simon Mendez Soto, y que la letra que auia dado es cierto estar pagada, y que por colusion entre el aceptante, y Enrique de Andrade, y Simon Mendez Soto maliciosamente se pretende cobrar del, y que el dicho Manuel de Acosta de Brito ha tenido, y tiene muy gran caudal cõ que poder pagarla, y quando no lo tuuiera de presente corriera el riesgo por cuẽta dela parte cõtraria, y su correspõdiente, q̃ en mas de siete meses despues de cũplido el plazo de la dicha letra no muestran auer hecho diligencias en la cobrança, y que lo que recibio por valor de la dicha letra no fue moneda de vellon, *sino plata,* contada con premio de 180. por 100.

Num. 4.
Protestò redarguido de falso, y no comprouado

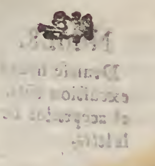
Lo tercero, que Simon Mendez Soto con la letra, y con la declaracion de Tomas Pereyra presentò vn requerimiẽto que suena auerse hecho en 11. de Iulio de 1643. por Enrique de Andrade a Manuel de Acosta de Brito ante Ermenegildo de Pineda y Collantes, que dize ser escriuano publico

de

de Seuilla, para que pague la dicha letra, y dà fee que respondio que lo oye, pidio contra Tomas Pereyra mandamiento de execucion, el qual lo contradixo alegando en forma muchos fundamentos de su justicia, y redarguyò de falso el dicho requerimiento, y con vista de todo el señor Ioseph Gonçalez dio el auto que arriba se refiere, de què apelò Simon Mendez Soto, y pide confirmacion Tomas Pereyra, porque los dichos recados no traen aparejada execucion, como con breuedad, y euidẽcia se muestra.

Lo primero, porque el requerimiento que suena auerse hecho a Manuel de Acosta de Brito està redarguido de falso ciuilmente por Tomas Pereyra con estas palabras. *Lo otro, porque el dicho protesto, y requerimiento no es cierto, ni verdadero, ni sacado con la solemnidad que el derecho requiere, y niego que sea escriuano el que parece auer dado fee del, y a mayor abundamiento le redarguyo de falso ciuilmente con el juramento necessario.* Num. 5. Alegaciõ de Tomas Pereyra.

Y siendo el principal fundamento de que se vale Simon Mendez Soto, para intentar la via executiua contra Tomas Pereyra este requerimiento, y estando redarguido de falso, se desuanece su pretension por esta parte no auiendole comprouado, como està dispuesto por la *l. 115. tit. 18. part. 3.* ibi: *Aducen las partes muchas vegadas en juizio ante el juez cartas publicas para prouar sus intenciones, e la parte contra quien vsan de la carta, dize cõtra ella que non deue ser creida, porque aquel que la fizo, e cuyo nombre està escrito en la carta, non es escriuano publico. E quando a tal contienda acaeciere, dezimos que el judgador deue mandar que aquel que muestra la carta en juizio, si se quiere ayudar della que lo auerigue prouando que aquel ome que dize en la carta que la fizo* Num. 6. la escritura publica redarguida de falso, no haze fe sino se comprueua.



era

era escriuano publico, o que en el lugar do fue fecha estaua por escriuano publico, o era fama entre los omes de aquel lugar que lo era, e vsaua de aquel menester, e prouādo alguna destas razones deue ser creida la carta en juizio, mas si alguna dellas non pudiesse prouar, non deue valer, nin ser creida en juizio: y *Parlad. lib. 2. rerū quotidian. cap. fin. 1. part. §. 12. num. 11.* dize, q̄ en las vias executiuas tiene obligacion el actor a cōprouar los instrumētos de q̄ se vale, y q̄ todos los Doctores se cōformā cō esta cōclusiō: lo qual procede aūque el escriuano fuesse conocido, *vt obseruat ibidē Greg. Lopez glo. 2. litera C. verb. auerigue*: y mucho mas no siendo como no es conocido el que suena llamarse Ermenegildo de Pineda y Collantes, ni su letra, y signo.

Num. 7. Excepciō de falsedad se admite en la via executiua antes, y despues de la execucion.

Y no se puede dudar que esta excepcion de falsedad de instrumentos se admite en la via executiua por la *l. 1. tit. 21. lib. 4. Recop.* adōde entre las excepciones que se permiten alegar al deudor està expressada esta, ibi: *O excepcion de falsedad*, y que se puede oponer antes, y en el discurso de la via executiua se prueua en las vltimas palabras de la misma *l. 1. tit. 21. lib. 4. Recop.* adonde reprouando otras excepciones de mas de las expressadas en ella que se admiten dize; *y no embargante otras qualesquier excepciones el juez proceda a EXECVCION del tal cōtrato, o sentencia, y lleuela a deuido efecto*. Ergo, esta excepcion reseruada, y priuilegiada se puede oponer, y se deue admitir antes de la execuciō.

Num. 8. Deuiase hazer excusion cōtra el aceptador de la letra.

Lo segundo, porque esta letra fue aceptada por Manuel de Acosta de Brito, como se prueua por la aceptacion escrita, y firmada por el a las espaldas della, y por la relacion del mismo protesto de que se vale la parte contraria, y asi quando dieramos caso que pudiera tener algun recurso contra Tomas

mas Pereyra, Simon Mendez Soto, por dezir que no se le auia pagado, auia de ser precediendo primero diligencias, y excussion contra Manuel de Acosta de Brito que la aceptò, *ex l. si mādauero 22. §. interdum. ff. mandati.* ibi: *Igitur quod minus seruauero consequar mādati actione*, y en terminos de letras aceptadas, y no pagadas, y decisiones que tenga obligacion el acreedor en cuyo fauor se dieron a hazer excussion, y diligēcias contra el aceptador, defiende, y acredita *Ioannes Petrus Fontanella decis. 125.* adonde despues de auer fundado en los primeros numeros que el que dà las letras queda obligado sino se acceptā, o aceptadas no se pagan, n. 7. dize estas palabras. *Et idest ordinarium in omni aceptante cessionem super alio qui tenetur personam cessam excutere, & interim donec est excusa, cedens remanet liberatus, & solum datur regressus, vbi non possit recuperari a persona cessa, vel quanto minus ab ea recuperari possit: vt dicit tex. in l. si mandauero, §. interdum, ff. mandat. Osasc. decis. 62. Becci. consi. 105. Surd. cons. 22. num. 11. vol. 1. ego ipse de pact. nupt. tom. 1. claus. 4. glo. 9. part. 5. num. 31. & 32. vbi pulchre Senatus noster* DECISIONES *ad propositum nouissime ad sacietatem Sigisman. Scac. de commer. & camb. §. 2. glos. 5. num. 255. cum seqq.* Num. 11.

Lo tercero, porque la question deste pleito no es, *si el dador de la letra en caso de no aceptarse, o de no pagar el aceptante, queda obligado a restituir lo que recibio*, SINO, SI COMPETE VIA EXECVTIVA CONTRA EL. Num. 9. Question deste pleyto.

Y en este caso *Baldo* magistralmente *cons. 190. num. fin. lib. 2.* resuelue, que del recurso ha de vsar el acreedor en via ordinaria, cuyas palabras son estas, ibi: *Et est considerandum quod iste non fuit contractus mutui*, imò contractus cambij, *quia in eodem ge-* Num. 10. No competeria executiua cōtra el dador de la letra.

ne-

nere debet fieri solutio, vt ff. de solutio. l. Paulus, in quo contract. si non seruantur promissa agitur ad repetendũ cõdictione ob causam, quæ nõ oritur ex ipsa scriptura, sed ex quasi contractu, in quo ipsa scriptura nõ meretur EXECVTIONEM, *quia non meretur executionem? Quia non agitur secundum tenorem scripturæ, sed ex noua causa. Tunc enim habet locum, petitio executionis scripturæ quando ad eam implendam ageretur, quoniam tunc agitur ex causa, quæ inerat tempore contractus,* sed cõdictio, *ob causam non inerat tempore contractus nec de ea fuit cogitatum per contrahentes, quapropter est quodam extrinsecus veniens, & emergens in quo tanquam in casu improuiso scriptura non loquitur: vnde neque ex verbis, nec ex mente scripturæ agi potest ad* EXEQVENDVM, *sed ex sola legis prouidentia esset* ORDINARIE *agendum, vt ff. de condictione in debiti l. fin. § fin.*

Num. 11. Esta misma conclusion siguio el Cardenal *Tuscho litera C. conclus. 12. num. 6.* ibi *Declara quia litera cambij factæ si non acceptantur, licet operetur, quod scribens litteras teneatur restituere pecunias condictione ob causan, tamen non oritur actio ex litteris ipsis,* NEC EXEQVI POTEST IVDEX LETERAS CONTRA MERCATOREM *ad effectum restitutionis, sed* VIA ORDINARIA EST AGENDVM, & infra ibidem *num. 11. limita quia recipiens tenetur restituere pecuniam, si non sequatur causa, puta quia ille, cui scriptum fuit, vt soluat, non recipit mandatum, vel si recipit mandatum, non habet paratam pecuniam, neque soluit Bald. dict. consil. 349. n. 3. vers. Considera interdum lib. 1. & cons. 190. in fine, vers. Et est considerandum lib. 2.* vbi quod via ordinaria est agendum *sequitur Rota Genuens. decis. 1. num. 3. & num. 6. & latius decis. 4. num. 8.*

Num. 12. *La misma* opinion, y conclusion siguio *la decision*

sion 70. Florentina apud Anton. Monach. n. 10. & seqq. aprouando, y alabando mucho la dotrina de *Baldo in dict. cons.* 190. refiriendo, y ponderando sus palabras, y vltimamente en el *nu.* 18. añade, *hæc sunt aurea in proposito verba viri eminentissimi, & quæ absque alio discursu tollunt omnes difficultates, dum differentiæ ratio etiam colligitur inter casum, & casum.*

La misma dottrina de *Baldo* alega, y sigue *Ioannes Hieronymus Episcop. Campanil. in diuersorio iuris Canonici rubrica* 11. *cap.* 20. *nu.* 55. adonde auiendo fundado en el *num.* antecedente que las letras de cambio traen aparejada execucion contra el que las acepta, resuelue, que no procede esta conclusion contra el que las escriue, ibi. *Respectu vero scribẽtis vt restituat, si mandatarius nõ soluit agendum est VIA ORDINARIA, quia non agitur secundum tenorem scripturæ, sed ex alia noua causa.* Num. 13.

Esta opinion ha seguido muchas vezes el Consejo en diuersas causas, y particularmente en vna en que Duarte Coronel en virtud de letras protestadas, y reconocidas, pidio execucion contra Enrique Iorge Mendez, y se le negò por autos de vista y reuista ante Luis Ordoñez. Num. 14. Exẽplares, y decisiones del Consejo en los mismos terminos.

Y en otra causa se juzgò lo mismo por autos de vista y reuista del Cõsejo ante Benito de Tapia, en que negò el mandamiento de execucion que pedia Andres de Cuenca contra Antonio de Espinosa, en virtud de vna letra reconocida, y protestada, en que fueron Iuezes los señores don Antonio de Contreras, don Fernando Pizarro, y don Pedro de Vega de la Peña.



Y en otra causa de Nicolas de la Rocha, y Melchor Diaz, determinò lo mismo el Consejo, negando el mandamiento de execucion al dicho Melchor Diaz que pidio en virtud de letra protestada, y reconoci-



da

da contra el dicho Nicolas de la Rocha dador della: y ay otros muchos exemplares. De manera que esta opinion y dotrina està calificada, aprouada, y assegurada con la mayor autoridad que se puede alegar, q̃ son tantas decisiones del Consejo repetidas en tan diuersas causas, y parece ocioso, y fuera de proposito disputar el fundamento dellas. Pero para que no se ponga en duda se ha considerado lo siguiente.

Num. 15. Casos en que ay via executiua por derecho del Reyno.

Lo primero, que tener vna persona derecho de pedir, y accion para cobrar, no es lo mismo que tener via executiua, porque esta no se concede sino en los casos expressados por derecho, y en Castilla son muy conocidos, porque la *l. 1. del tit. 21. lib. 4. Recop.* manda que se executen las *escrituras de obligaciones, contratos, compromissos, o sentencias*, la *l. 2. del mismo titulo* dize lo mismo quando se presentaren *cartas, o contratos publicos, y recaudos ciertos de obligaciones*, la *l. 4.* mãda se executen las *sentencias arbitrarias, y transacciones*, la *l. 5.* da el mismo priuilegio a los *conocimientos reconocidos por las partes, y a las cõfesiones claras hechas ante juez competente*, y todas estas leyes, y las demas que introduzen, y conceden vias executiuas hablan en terminos de contratos en que los deudores se obligan en ellos, y expressamente prometen pagar, porque entonces ay obligacion expressa que se puede executar.

Num. 16. La palabra contratos se entiende por los instrumentos dellos.

Y la palabra, contratos en estas leyes, se entiende, idest, instrumentos por el comun vso de hablar, vt in simili obseruat *glos. in l. 2. C. quæ res pignori obligat. pos.* vbi nomen, *emptiones*, pro instrumentis emptionum ponitur *Paul. de Castro cons. 44. nu. 1. circa finem lib. 1. Tiraquell. de retract. linag. §. 2. glos. 1. n. 4. in fin.* y se prueua in *l. his verbis 102. §. idem quæsit. ff. de legat. 3.* ibi: *Cum emptiones prædiorum in iisdem lateralibus condiderat.* Pero por lo tacito que resulta no de promes-

messa del deudor, sino de prouidencia de la ley, nadie puede dezir con fundamiento juridico que se deue despachar mandamiento de execucion.

Y assi es conclusion comun, q̃ quando el estatuto, o ley manda que se executen los instrumẽtos, se entiende limitadamente en lo que en ellos està expressado, y se lee, *oculis corporeis*, vt docet *Anton. Butrius in cap. translato nu. 8. vers. Similiter, si statutum Ioann. de Imola sub n. 4. vers. Et nota, quod licet statutum Alexander de Neuo sub num. 21. vers. Ex hoc infert, etiam Anania num. 4. vers. Nota quod, hic limitatur Decius n. 10. notabil. 3. de constitutionib. idem Decius in l. eam quod num. 3. vers. Tertio nota in prima lectura, & in secunda lectura num. 5. notab. 3. & in l. certi condictio nu. 8. vers. Et ex prædictis vtiliter inferebat, ff. de rebus creditis, Ruin. cons. 74. nu. 5. vers. Tamen istud interesse lib. 4.* & facit text. in *l. 1. vers. Legi, ff. de his quæ in testamento delentur*, ibi: Legi autem sic accipiẽdum, NON INTELLIGI, *sed oculis perspici quæ sunt scripta. Cæterum si extrinsecus intelliguntur non videbuntur legi posse.* Num. 17. La ley que manda executar los instrumentos se entiẽde solamẽte en lo que en ellos, oculis corporeis se lee.

Y se confirma esta conclusion, con que aunque por la *l. item quæritur, §. qui impleto, ff. locati*, el arrendador, o inquilino que insiste, y persevera en la cosa arrendada por mas tiempo del señalado en el primer contrato, queda obligado a pagar por el tiempo siguiente por tacita reconducion al respeto del precio del concierto: esto se limita, y entiende que quando se hizo instrumento no se puede executar por mas que el tiẽpo señalado en el, vt docent *Greg. Lopez in l. 10. glos. magn. tit. 8. par. 5. Didacus Perez in l. 4. tit. 2. lib. 3. ordinamenti columna 108. Anton. Gomez in l. 64. Tauri num. 6. in fine, vers. Ex quo subtiliter potest dubitari*, a los quales refiere, y sigue *Ioann. Gutier. de iuram. confirm.* Num. 18. El instrumento de arrendamiento no se puede executar por la tacita recondu[c]cion.

v. Bajo in sua practica, lib. 3 verbo locationis, n. 20 fol. 517

1.*part.cap.49.num.13*.la misma conclusion sigue *Afflict.* alegando otras autoridades *decis.365.nu.15.Hieronym.Magonius decis.Rota Lucens.47.n.3*.ibi: *Vigore primitiui instrumenti nõ potuisse agi via executiua, nam & si tacita re locatio, quoad substãtialia non differat ab expressa, tamen non habet eãdẽ vim executiuam virtute primitiui instrumenti sicut expressa secundum Bald.in l.legem, C.locat. & est ratio: quia ad hoc non sufficit intellectus separatus a charta*, y otras muchas autoridades refiere, y sigue *Vincencius Carocius tract.de locat.tit.de renouat. quæst.26. & quæst.27.*

Num. 19. *Y no se deue* hazer estimacion de que algunos Dotores estrangeros digan que las letras de cambio protestadas traen aparejada execucion contra el dador dellas.

Num. 20. Las letras de Cãbio por derecho comun no traen aparejada execucion.

Lo primero, porque en terminos de derecho comun la contraria opinion es cierta, como con muchas autoridades lo resuelue *Genua de scriptu.priuat.lib.3.tit.de litter.cambij quæst.6.num.9.& seqq.*

Num. 21. Los Doctores q̃ afirman lo cõtrario hablã en terminos de estatutos, ritos, y prematicas de Reynos estraños.

Y *Mastrill.decis.9.& decis.221.* y los que refiere, y *Scaccia*, y *Gaito*, y *Rouito*, y otros que se suelen alegar, hablan en terminos de *ritos de Sicilia, estatutos de Genoua, y pragmaticas de Napoles*, que no tienen aprouacion por leyes destos Reynos, ni passan de vnas Prouincias a otras, como se infiere de la *decis.70.de la Rota de Florencia apud Antonium Monacum*, de que arriba hizimos mencion, adonde se siguio la opinion que defendemos, de que las letras protestadas no traen aparejada execuciõ cõtra el dador dellas.

Num. 22. Esta no es letra de Cambio.

Lo segundo, porque quando huuiera ley que mãdara executar las letras de cambio, boluiẽdo protestadas contra el passador, adhuc en nuestro caso no podia auer lugar: no solo por estar redarguido

de

de falso, y no comprouado el requerimiēto, o protesto, sino tambien porque esta que se pretende executar no es letra de cambio, porque de Madrid a Seuilla no ay ferias, ni cambios, que solo se permiten del Reyno a otros estraños, *ex l. 8. tit. 18. lib. 5. Recop.* Y asi cui non conueniunt verba legis, nec conuenit eius dispositio. *l. 4. §. toties, vbi Paul. ff. de damn infect. l. quod constitutum, ff. de militar. testam. l. Meuia ff. de manumi. testam. l. 1. §. loquitur, ff. de aqua quotid. & æstiua.*

Preterea, no se puede fundar el mandamiento de execucion que pide la parte cōtraria en dezir que la letra reconocida por Tomas Pereira es confessión judicial, la qual por la *l. 5. tit. 21. lib. 4. Recopil.* se manda executar, porque esto se entiende (como la misma ley lo dize) en confessiones claras, en que el deudor confiessa que deue, o quādo en la cedula, o conocimiento, literalmente promete que pagarà al acreedor la cantidad que en ella se contiene. Pero en este caso no ay mas que vn reconocimiento de Tomas Pereira, en que dize, que la letra es suya, y en ella no ay obligacion expressa de pagar los 57U. reales en caso que no los pague Manuel de Acosta de Brito: y asi cessa el fundamento de la via executiua, porque en terminos de la ley del Reyno la confession de recepto no trae aparejada execucion, como lo aduierte *Aceuedo in dict. l. 1. tit. 21. lib. 4. Recopil. num. 49.* ibi: *Finaliter notabis quod instrumentum confessionis (vt si confiteor me recepisse à te decem) non habet executionem paratam secundum Rebuffum, vbi supra art. 2. glos. 1, num. 59. quod verum ibi intelligit num. 60. nisi pars vlterius procedat promittēdo illa reddere tali die, & clausulā guarentigiam contineat, nam tunc secus est & in mutuo etiam si nō promittat reddere censetur promis-* Num. 23. Num. 24.

La confessiō de auer recibido no trae aparejada execucion.

misisse, & sic exequi potest: y en caso semejante siguio la misma resolucion *Gironda de priuilegiorum & exemptionum explicat num. 595. vers. Sed nihilominus Tusch. litera P. concl. 820. num. 2.*

Num. 25. *Y tambien* acredita esta resolucion la dotrina de *Parlador. lib. 2. rerũ quotidian. cap. fin. 1. part. §. 12. limit. 4. num. fin. vers. conuenienter dicendum est*: adonde resuelue que no basta que por naturaleza del contrato, o prouidencia de la ley *el vendedor* estè obligado a la euiccion, y saneamiento, si no que es necessario que en la escritura estè expressa, y literalmente prometida para que auiendo llegado el caso hecha la liquidacion pueda ser executado.

Num. 26. Respuesta a la alegacion de la parte contraria.

este Autor doctissimo es don Juan bap[tis]ta de la vea en sus decissiones granatenses decissione 17 nº 15

Y en esta conformidad se ha de entender lo que vn Autor doctissimo dixo, que las letras protestadas traen aparejada execucion contra el dador, fundãdolo en la misma *l. 5. tit. 21. lib. 4. Recopil.* scilicet, quando en ellas mismas se ordena q̃ pague el mandatario, y se añade, *que no lo cumpliendo queda obligado el que las escriue a la paga*, porque esta confessiõ ya no es solamente de auer recibido, sino tambien reconocimiento de la obligacion, quando en las mismas letras se ponen estas palabras, y entonces estariamos en el caso de la *l. fideiussor obligari. § fin. ff. de fideiussor.* que es muy diuerso del nuestro, que no es de *mutuo*, ni Tomas Pereyra confiessa auer recibido los dichos 57U. reales prestados; ni en la letra se dize por tantos de contado, sino *por la valor* que requiere liquidacion. Y lo que declara Tomas Pereyra es, que esta *valor* fue en plata cõtando el premio en cõtrauencion de las prematicas a 180. por 100. no auiendo auido mas permission que hasta 50. por 100. en el premio mas alto.

Num. 27. ...uedo pe *Vnde, ni por el* tenor de la letra, ni por la confession de Tomas Pereyra (quando fuera mutuo) se

le

le podia pedir mas que la plata que confessò auer recibido, pues el recurso contra el dador de la letra no puede ser mas que para que se bueluа al acreedor lo que verdaderamente desembolsò por la equidad de la *l. si me, & Titium, ff de rebus creditis, & si certum petatur*, y esto es lo que resoluio *Bald. cons. 348. lib. 1.* en que se fundan las partes contrarias, præcipuè *num. 2.* ibi: *Et ideo vbi post numerationem nihil sequitur debet restitui acceptum*, y es de notar que *Baldo* en este consejo no dize que este recurso aya de ser en via executiua, y assi se alega mal por contrario a lo que resoluio *dict. cons. 190. lib. 2.* tantas vezes repetido. dir mas al que escriuio la letra q lo que recibio, y esto ha de ser en via ordinaria

Y menos obsta la *l. vnica, C. de rei vxoriæ actione, §. & vt plenius ad fin.* y la *l. si duo patroni, §. Marcellus, ff. de iure iurand.* q̃ dizen que la cõfession del recibo de dote q̃ haze el marido se tenga por promessa de restituirla, porq̃ esto es caso singular, y especial priuilegio q̃ se dà a la dote q̃ no sea necessario estipulacion, ni promessa para la restituciõ della: *Bart. cõs. 179. n. 1. ad finem lib. 1. Tuschus littera D. concl. 743. n. 46.* y es conclusion commun, y de caso especial, y singular no se puede hazer regla, ni argumento para la determinacion de otros q̃ no tienen la misma causa, ni igual calidad, y priuilegio. Num. 28. Es especial priuilegio en la dote que se supla la estipulaciõ, y promessa de restituirla.

Finalmente, bien entendido este contracto que hizo Simon Mendez Soto, con Tomas Pereyra, contiene contrauenciõ de las pragmaticas, logro, y vsura manifiesta, porque aun quando lo que huuiera entregado en cinco de Agosto de 642. fuera moneda de vellon en tanta cantidad como contiene la letra: estando tan desacreditada por la proxima baxa que tantos dias antes justa, y probablemente se temia, no pudo poner condiciõ que se pa- Num. 29. Este contrato cõtiene vsura, y logro manifiesto.

 gas-

gasse a 220. dias vista, *y no antes*, preuiniẽdo por este camino que aquella moneda de tan poco valor, y estimacion se le pagasse despues de la publicaciõ de la Real Prematica en otra mucho mas preciosa q̃ llegò a igualarse con la plata, sin diferencia alguna por su valor intrinseco, y en estos terminos, prestar, o dar moneda desestimada para recibir otra mas preciosa es vsura calificada, como lo obseruan *Diuus Antonin. in summ. 2. part. tit. 1. c. 7. §. 13. vers. circa hunc casum*, ibi: *Aut est verisimile, quod ipsa res mutuata, non erit pretiosior tempore solutionis (aut de hoc probabiliter dubitatur, extra eo cap. fin.) aut est verisimile, quod erit pretiosior & tunc aut creditor non erat seruaturus pecuniam, seu victualia, sed interim consumpturus, seu distracturus, & tunc est vsura, aut erat seruaturus, & tũc aut creditor*, debitori aufert libertatem se liberandi, & tunc etiam est VSVRA, *in huiusmodi enim casu se exonerare voluit & debitorem onerare. Aut talis nõ aufert libertatem debitori, & tũc non est vsura, imo posset mereri, si debitorem bona intentione requireret ante terminum solutionis, vt soluat ne oneretur*, y esta conclusion sigue *Nauar. in manual. cap. 13 num. 225. vers. Idem de illo, Hostiens. in sum. tit. de vsuris, vers. An aliquo sub fine, Pater Molin. de iustit. & iure disputat. 312. à nu. 8. Salas tract. de vsur. dubio 25. nu. 3. Bonacc. de contract. disputat. 3. quæst. 3. part. 3. num. 28.* y assi no se puede dudar que fue vsura inexcusable dar plata reduzida a vellon cõ premio de 180. por 100. contra prematicas, y luego tomar letra para que se pagasse, à 220. dias, *y no antes*, quitando la libertad al deudor de extinguir su obligacion, y tratãdo de cobrar moneda despues de la baxa de valor intrinseco que se igualasse a la de plata con tan grande excesso.

Y tambien esta excepcion de vsura està admitida,

y aprouada en las vias executiuas, ex dict. *l. 1. tit. 21. lib. 4. Recop.* y quando consta della, del mismo instrumento, y de la notoriedad, no es menester mas probança, ni alegacion que la que resulta de la inspeccion del, que es la letra que se pretende executar. Num. 30. El contrato vsurario no se deue executar.

Y quando todos estos fundamentos faltaran bastara para excluir la via executiua la q̃ opone Tomas Pereira de que no recibiò los 57U. reales de vellon, que es en sustancia excepcion non numeratæ pecuniæ, la qual intra biennium, se admite contra las letras de cambio, oponiẽdose por el que las escriuio quando bueluen protestadas, de manera que si la persona en cuyo fauor se dieron no prueua auer entregado el dinero serà vencido, como lo enseña, y defiende *Scaccia tract. de commercijs, §. 2. glos. 8. n. 1. & seqq.* alegando la *l. 3. si ex cautione; l. 10. asseueratio, C. de non numerata pecunia,* y a *Baldo, Afflict. Fellerio, Ioann. Baptist. Cauat. Mantica, Marchesan. in locis ibi relatis,* que acreditan esta conlusiõ, *& n. 2. ibidem,* dize estas palabras: *Nunc in nostro proposito si ego fecerim tibi literas cambij scutorum centum soluendorum à Titio in ciuitate Venetiarum, & tu illas defers, & requiris Titium, vt soluat, & Titius illas non acceptat, & tu redis ad me, vt restituam tibi scuta 100. videtur dicendum attẽta regula quod ego possim opponere exceptionem non numeratæ pecuniæ, Baldo, Afflictis, Foller. & Cardinal. Mantic. in locis suprà proximè citatis,* y pone algunas ampliaciones defendiendo esta opinion, y responde a vna oposicion, y supuesto que Simon Mendez Soto no pide, ni quiere la plata que recibio Tomas Pereyra, ni aun esto lo pudiera intentar por via executiua quando pretendiera la restitucion della, ni aun en juizio ordinario por lo demas que està alegado, y fundado esta excepciõ Num. 31. La excepcion non numeratæ pecuniæ se admite contra letras de cambio protestadas, y en via executiua.

non

non numeratæ pecuniæ, aunque esta fuera *letra de cambio*, que no lo es, excluye la via executiua, la qual se admite en terminos de la *ley del Reyno*, *Petr. Dueñas regula 260. ampliatione 7. Auendañ. de exequendis mand. p. 1. c. 16. n. 11.* *despues de Rodr. Xuar.* y otros, aunque *Parladorio* sin fundamento, y contra derecho tuuo lo contrario, porque las leyes conceden este remedio.

Otros dos fundamentos ay de grandissima equidad en fauor de Tomas Pereyra para que no se permita que por esta causa le molesten.

Num. 32. Dos razones de equidad en fauor de Tomas Pereyra.

El primero es estar a las espaldas de la letra la firma de Enrique de Andrade, que es darse por pagado della: y aunque esta se ha testado, se alega colusion, y simulacion, la qual no se podria prouar en los terminos breues de la via executiua, y cō ella se le pusiera en riesgo de que padeciera muchas molestias pagando lo que no deue, y tan excessiua cātidad en tiempo en que ay tanta falta de dinero.

El segundo, que quando fuesse cierto (que se niega) que la dicha letra no estè pagada, la mora, y negligencia que huuiesse tenido en hazer diligencias en tan largo tiempo Simon Mendez Soto, y Enrique de Andrade su correspondiente, a quien por su orden se remitio, y fue a pagar, no seria justo q̄ si estuuiesse en diferente estado, y falto de credito el aceptador corriesse este daño por cuenta de Tomas Pereyra contra la decision de la *l. periculum, ff. de rebus credit. & si certum petatur*. Y lo que aduierte *Fontanella dict. decis. 125. num. fin.* Y assi esperamos se confirme el auto del señor Ioseph Gonçalez, en que negò el mandamiēto de execucion. Salua, &c.